

LA LEY EN NICARAGUA 2

ANOTACIONES A ALGUNOS ARTICULOS DEL TITULO PRELIMINAR DEL CODIGO CIVIL.

Dr. Rodolfo Sandino Argüello

Decano de la Facultad de Ciencias Jurídicas y Sociales

Universidad Centroamericana

Magistrado de la Corte Suprema de Justicia

El llamado *Título Preliminar del Código Civil* en vigor, contiene disposiciones sobre la promulgación de la Ley, sus efectos, decisión de los conflictos que resulten de la aplicación de las leyes dictadas en diferentes épocas o de leyes de diferentes países; interpretación de la ley, parentesco, modo de contar los intervalos del Derecho, medidas, derogación de la Ley e Idioma legal.

Tales disposiciones no son privativas del Código Civil, ya que tienen el carácter de una introducción a la legislación general de Nicaragua. Por ello creo su estudio debe formar parte de la materia "*Introducción al Derecho*", en el nuevo *Plan de Estudios* señalada para el tercero y cuarto trimestre.

Todos los Códigos modernos, entre ellos el Chileno, promulgado el 14 de Diciembre de 1855, que comenzó a regir el 1.º de Enero de 1857; el Español promulgado el 6 de Octubre de 1888; el Italiano promulgado el 25 de Junio de 1865, contienen análogas disposiciones a las nuestras como una introducción a la legislación civil. Es de notar que el Código Alemán aprobado en 1896 y que comenzó a regir el 1.º de Enero de 1900, no contiene disposiciones generales o preliminares, pero la ley de introducción consigna algunas.

Notamos que nuestro Código Civil en las disposiciones anotadas, no define la Ley como lo hacen otros, entre ellos el de Chile; siendo el Código Civil una Ley, precisa que digamos algo sobre qué es Ley, sus clases, su formación, etc.

En su acepción general, Ley es "UNA ORDENACION DE LA RAZON PARA EL BIEN COMUN, PROMULGADA POR QUIEN TIENE EL CUIDADO DE LA COMUNIDAD" (Santo Tomás). Esta definición contiene los caracteres fundamentales de la Ley, a saber: 1.º. Existencia de una autoridad que imponga u ordene; 2.º. Que su mandato sea *racional*; 3.º. Dictada únicamente para el *bien común*; y finalmente 4.º. *Promulgada*, esto es dada a conocer a los habitantes del país para que puedan cumplirla.

Portalís, célebre jurisconsulto francés, como que en 1801 intervino en la redacción del Código Civil Francés, define la Ley así: "LA LEY ES UNA DECLARACION SOLEMNE DE LA VOLUNTAD DEL SOBERANO SOBRE UN ASUNTO DE INTERES COMUN".

El Artículo 1.º. del Código Civil Chileno la define: "ES UNA DECLARACION DE LA VOLUNTAD SOBERANA QUE, MANIFESTADA EN LA FORMA PRESCRITA POR LA CONSTITUCION, MANDA, PROHIBE O PERMITE".

Nuestro Código Civil de 1867 en su artículo primero disponía: "LA LEY ES UNA SOLEMNE DECLARACION DE LA VOLUNTAD SOBERANA QUE, MANIFESTADA EN LA FORMA PRESCRITA POR LA CONSTITUCION, MANDA, PROHIBE O PERMITE"

Los requisitos externos de la Ley contemplados en estas definiciones podemos resumirlos a dos: 1.º. *Declaración de la voluntad soberana*: la autoridad soberana que tiene facultades de dictar leyes se llama PODER CONSTITUYENTE cuando tiene por misión determinar la forma de Gobierno del país y organizar los Poderes Públicos, y PODER LEGISLATIVO, cuando reglamenta las relaciones de derecho sobre las cuales no estatuyen las leyes constitucionales y manteniéndose dentro de los límites que aquel traza.

Por su parte el PODER EJECUTIVO, dicta las disposiciones que tienen por objeto asegurar la ejecución de las medidas de detalle que requiere la aplicación de los principios generales consignados en las Leyes.

Y por último, los conflictos que se susciten entre los ciudadanos con ocasión de la aplicación de las leyes, son del resorte del PODER JUDICIAL y la declaración de esta autoridad es una verdadera ley para las partes que litigan en cuanto resuelve definitivamente el asunto debatido entre ellas.

Finalmente toda Ley es imperativa porque manda. No se concibe voluntad soberana sin mandato.

2.º. *En la forma prescrita por la Constitución*: Es el segundo requisito externo que nos dan las definiciones transcritas. En Derecho Constitucional y propiamente en el Capítulo respectivo de la Constitución se estudia el proceso de formación de las Leyes en Nicaragua.

Fijados los requisitos externos las definiciones Chilena y Nicaragüense entran a establecer los actos propios de la Ley que son: MANDAR, PROHIBIR Y PERMITIR.

De manera que según ello las Leyes son: 1o. IMPERATIVAS O PRECEPTIVAS. (p.e. *Leyes sobre Impuestos o Ley que prescribe que la venta debe hacerse en una escritura pública*). 2o. PROHIBITIVA. (p.e. *La de no enagenar las cosas embargadas, impedimentos para contraer matrimonio, leyes penales o represivas*). 3o. PERMISIVAS. (p. e. *contraer matrimonio, reconocer hijos ilegítimos, comprar etc.*).

Visto lo que es la Ley y como la definía nuestro anterior Código Civil, penetremos un poco al vigente que en su artículo I nos habla de la promulgación. Estando muy de moda actualmente la promulgación y la formación de las Leyes ya que existe un PODER CONSTITUYENTE que está dando nuevas Leyes, conviene ahondar los conceptos del Código.

La palabra “*promulgar*” de donde se origina la promulgación de que nos habla el Arto. I citado, viene del latín “*promulgare*”, que significa hacer pública una cosa.

Nuestro Código confunde la promulgación con la publicación. En el Derecho Romano no se distinguía la promulgación de la publicación, lo mismo en la Novísima Recopilación y en Francia antes de la Revolución.

Merlín jurisconsulto y político francés define la promulgación así: “ES EL ACTO POR EL CUAL EL JEFE DEL ESTADO ATESTIGUA AL CUERPO SOCIAL LA EXISTENCIA DE LA LEY Y ORDENA SU EJECUCION”. Es pues como la partida de nacimiento de la Ley, sin la cual no habría seguridad alguna de su existencia. La promulgación es una orden de ejecución.

Mientras que publicación, es el acto de notificar la Ley a todos los habitantes de la República. Es la divulgación de la Ley. El medio material de darla a conocer.

Como se observa la promulgación se diferencia de la publicación. Su fin es muy distinto. La primera tiene por objeto atestiguar la existencia de la Ley y fijar su texto, la segunda hacerla conocer.

Con referencia al Artículo II del Título Preliminar debemos anotar que hay dos sistemas de publicación de la Ley:

- 1o. UNIFORME O SIMULTANEO: aquel en que la Ley obliga al mismo tiempo en toda la

República. Para nosotros nos lo dice el Artículo, treinta días. En otros países varía así: Italia, quince; Bélgica, diez; España, veinte.

- 2o. PROGRESIVO: Aquel en que la Ley obliga primero en los puntos más cercanos y después en los más lejanos. Siguen este sistema: Chile, Argentina y Francia.

En nuestra legislación como dijimos se sigue el sistema uniforme y simultáneo. Este sistema tiene el inconveniente de que debe ser algo largo el período para que la presunción de publicidad no sea contraria a la realidad de las cosas. No se concibe que un Código para su vigencia tenga un plazo corto, treinta días digamos p.e. ya que se tiene que acoplar todo un sistema jurídico y un cambio total de la Ley, todo lo cual necesita de profundos estudios.

El sistema progresivo tiene el inconveniente de que la ley obligaría a unos ciudadanos y no obligará a otros, lo que en un lugar sería lícito en otro no lo es.

En el Artículo III se plasma que no puede alegarse ignorancia de la Ley una vez publicada. Expirado el plazo de la publicación, se presume que la Ley es conocida por todos, presunción de derecho que no admite prueba en contrario.

Estando por publicarse, —pues ya fué aprobado—, un nuevo Código Penal, es de importancia tener en cuenta esta norma del Arto. III. Portalis dice: “LA IGNORANCIA DE DERECHO NO EXCUSA”. La presunción de conocimiento de la Ley está fundada en un interés social.

Sin embargo surgen las dudas: puede extenderse la presunción de conocimiento de la Ley, fuera del territorio de la República? Muchos autores piensan que ella es inaplicable a todos aquellos extranjeros o nacionales que no residen en el territorio al tiempo de la publicación, pues no han tenido el medio de conocer la Ley. Luis Claro Solar, comentarista del Código Civil Chileno opina que la promulgación de las leyes según el Código Civil de Chile, es más territorial que personal, es decir, que no se atiende a la residencia actual de la persona para determinar la vigencia de la Ley, sino a si ella ha quedado o no publicada para el territorio. En nuestra legislación priva este mismo criterio.

Basten por hoy estos ligeros comentarios al *Título Preliminar*, en sus primeros tres artículos.